

股东出资分期缴纳制度研究

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 200408026

UDC \_\_\_\_\_

厦门大学

硕士学位论文

## 股东出资分期缴纳制度研究

On the System of a Shareholder Paying Capital  
Contributions by Installment

王根长

指导教师姓名: 刘永光 副教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2007 年 4 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2007 年 4 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：王根长

2007 年 4 月 23 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在            年解密后适用本授权书。

2、不保密（☒）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：王根长            日期：2007 年 4 月 23 日

导师签名：刘永光            日期：2007 年 4 月 23 日

## 内容摘要

分期缴纳出资制度是股东对自己所认购股份如何向公司缴纳股款的一项重要制度。它赋予了股东更多的投资选择权，对促进经济的发展具有重要作用，很多国家的公司立法因此确立了股东出资分期缴纳制度，我国的新《公司法》也加以效仿。但是，股东出资分期缴纳制度自身也存在一些缺陷。这就需要厘清股东出资分期缴纳制度与其它制度之间的关系，并设计相关的配套措施来保证其有效运行。本文主要采用了比较研究的方法，对一些国家公司立法中的股东出资分期缴纳制度进行了探讨，分析了我国股东出资分期缴纳制度的不足之处，并提出了相关的完善措施。

全文除了引言和结论外，一共有三章，主要内容如下：

第一章为概述，主要考察了股东出资分期缴纳基本理论知识。分期缴纳出资制度对股东具有赋权性功能，有利于公司的便捷设立和资源的优化配置，但也存在一些缺陷，如事后缴纳不足的隐患、加大了公司债权人承担的风险、提高了公司管理成本等都将影响该制度的有效运行。

第二章主要介绍了股东出资分期缴纳制度及其相关制度的立法。在比较分析了大陆法系和英美法系主要国家或地区对股东出资分期缴纳制度进行立法的基础之上，着重介绍了英美国家的股款催缴机制。结合一些案例，论述了英美国家在规范股款催缴的主体、程序及其责任保障机制方面的先进理念。

第三章对我国的股东出资分期缴纳制度进行了深入研究，认为其存在很多不足之处，主要体现为模糊使用“出资”概念、股款催缴机制的缺失、对未缴出资的股份转让没有作出回应等。针对这些不足之处，本章提出了一些完善股东出资分期缴纳制度的建议，以指导公司实务操作。

**关键词：** 出资； 分期缴纳； 催缴

## ABSTRACT

Paying capital contributions by installment is an important system for a shareholder to make capital contributions. Because this system gives a shareholder more investment choices, and plays a positive role in promoting economic development, many countries absorb it into their company laws. This is same to China's New Company Law. But this system is not perfect itself, there are some defects in it. In order to make it go effectively, it is necessary for us to study the system. On the basis of having a comparative research on paying capital contributions by installment in company law of some countries, this article points out some defects of paying capital contributions by installment in China, and suggests some measures to perfect it.

Besides the preface and the conclusion, this article consists of three chapters which are as follows:

The first chapter has a research on the basic theory of paying capital contributions by installment. The system of paying capital contributions by installment is helpful to establish a company conveniently and make the most of resources, but it will go with some problems such as shareholders failing to make the capital contributions, bringing more risks to the creditors, rising managerial costs. These problems make negative effects on the system.

The second chapter is mainly to expound the legislation of paying capital contributions by installment. With comparative analysis of paying capital contributions by installment in some countries whose laws belong to Roman law and Civil law systems, this chapter specifies the regulation of a call to make capital contributions in UK and the USA, which includes the call subject, procedure and the rules of reaching a success in calls.

The three chapter studies the system of paying capital contributions by installment deeply in China. There are some defects in it such as an indistinct definition of "capital contributions", the regulation of a call to make capital contributions being in short, ignoring the transference of the share that the capital payment isn't due. So this chapter gives some suggestions to perfect the system of paying capital contributions by installment in China. It is a hope to help company practice.

**Key words: Capital Contributions; Installment; Calls**

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言	1
第一章 股东出资分期缴纳制度概述	3
第一节 股东出资分期缴纳的概念	3
一、股东出资分期缴纳的定义	3
二、股东出资分期缴纳与公司资本形成制度的关系	4
第二节 股东出资分期缴纳制度的功能	6
一、有利于公司便捷设立和鼓励投资	6
二、有利于资源的优化配置	7
第三节 股东出资分期缴纳制度的缺陷	7
一、存在事后缴纳不足的隐患	7
二、加大了公司及其债权人承担的风险	8
三、提高了公司管理成本	10
第二章 股东出资分期缴纳制度相关立法	12
第一节 股东出资分期缴纳制度的立法概况	12
一、大陆法系国家	12
二、英美法系国家和地区	13
第二节 股款催缴机制的立法	14
一、股款催缴的主体	14
二、股款催缴的平等原则	15
三、股款催缴的程序	17
四、股款催缴的责任保障机制	18
五、小结	21
第三章 我国新《公司法》中股东出资分期缴纳制度的不足 及其完善	22
第一节 股东出资分期缴纳制度在新《公司法》的确立	22

一、新《公司法》确立股东出资分期缴纳制度的背景 .....	22
二、股东出资分期缴纳制度在新《公司法》的相关规定 .....	24
三、对我国确立股东出资分期缴纳制度的评价 .....	25
<b>第二节 我国新《公司法》对股东出资分期缴纳制度规定之不足 .....</b>	<b>26</b>
一、不足之一：模糊使用“出资”概念 .....	26
二、不足之二：股款催缴机制的缺失 .....	28
三、不足之三：对未缴出资的股份转让没有作出回应 .....	30
<b>第三节 完善我国股东出资分期缴纳制度之建议 .....</b>	<b>31</b>
一、建议之一：明确各条款中有关“出资”的含义 .....	31
二、建议之二：设计合理有效的股款催缴机制 .....	34
三、建议之三：对未到期缴纳出资股份设计严格的转让规则 .....	37
四、建议之四：明确实物出资不得分期缴纳 .....	38
<b>结    语 .....</b>	<b>41</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>42</b>



## CONTENTS

<b>Preface.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Summation of the System of a Shareholder Paying Capital Contributions by Installment.....</b>	<b>3</b>
<b>Subchapter 1 The Introduction to the Paying Capital Contributions by Installment .....</b>	<b>3</b>
Section 1 The Definition of the Paying Capital Contributions by Installment .....	3
Section 2 The Relationship between the System of a Shareholder Paying Capital Contributions by Installment and the Classification of Capital Rules .....	4
<b>Subchapter 2 The Functions of Paying Capital Contributions by Installment .....</b>	<b>6</b>
Section 1 Establishing a Company Conveniently and Encouraging Investment.....	6
Section 2 Making the most of Resources .....	7
<b>Subchapter 3 The Defects of Paying Capital Contributions by Installment .</b>	<b>7</b>
Section 1 The Troubles of Shareholders Failing to Make the Capital Contributions .....	7
Section 2 Bringing more Risks to the Creditors.....	8
Section 3 Rising Managerial Costs.....	10
<b>Chapter 2 The Relative Legislations of Paying Capital Contributions by Installment .....</b>	<b>12</b>
<b>Subchapter 1 The Legislative Information of Paying Capital Contributions by Installment .....</b>	<b>12</b>
Section 1 Roman Law System.....	12
Section 2 Civil Law System .....	13
<b>Subchapter 2 The Rules of Making a Call to Capital Contributions.....</b>	<b>14</b>
Section 1 Calls Subject.....	14
Section 2 The Equality Principle of Calls .....	15
Section 3 Calls Procedure.....	17

Section 4 The Rules of Reaching a Success in Calls.....	18
Section 5 Summary.....	21
<b>Chapter 3 The Defects of Paying Capital Contributions by Installment in China's Company Law and some Suggestions .....</b>	<b>22</b>
<b>Subchapter 1 The System of Paying Capital Contributions by Installment Established in China's New Company Law.....</b>	<b>22</b>
Section 1 The Background of the System Transported into China.....	22
Section 2 Some Relative Rules of Paying Capital Contributions by Installment in China.....	24
Section 3 The Comments on the Rules of Paying Capital Contributions by Installment .....	25
<b>Subchapter 2 The Defects of Paying Capital Contributions by Installment in China .....</b>	<b>26</b>
Section 1 The Definition of "Capital Contributions" is Indistinct .....	26
Section 2 The Regulation of a Call to Make Capital Contributions Being in Short .....	28
Section 3 Ignoring the Transference of the Share that the Capital Payment isn't Due .....	30
<b>Subchapter 3 The Perfect Suggestions to the System of Paying Capital Contributions by Installment.....</b>	<b>31</b>
Section 1 The Definition of "Capital Contributions" should Be Correctly Used .....	31
Section 2 The Regulation of a Call to Make Capital Contributions should Be Worked out.....	34
Section 3 The Share that the Capital Payment isn't Due should Be Restrictively Transferred.....	37
Section 4 The Material Objects as Capital should not Be Paid by Installment .....	38
<b>Conclusion .....</b>	<b>41</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>42</b>

## 引 言

新的《中华人民共和国公司法》（以下简称新《公司法》）于 2005 年 10 月 27 日在第十届全国人大常委会第 18 次会议上终于获得通过，到目前为止已经实施了一年多。结合理论成果和实践经验，新《公司法》中的诸多改革获得了广大学者和实务界人士的认可，尤其是新《公司法》允许公司股东或发起人在一定范围内自由选择分期缴纳出资的规定，确立了股东出资分期缴纳制度，更是受到认可的一大亮点。

与全额缴纳出资制度相对，分期缴纳出资制度也是股东或发起人履行出资义务的一种方式。长期以来，我国的《公司法》奉行严格的全额缴纳出资制度，要求股东或发起人在公司设立时，就必需一次性缴纳全部股款，以保证公司资本的真实、可靠，防止公司设立的欺诈行为。随着公司制度在我国的不断实践，因全额缴纳出资制度带来的资源浪费和不利公司设立的弊病遭到了广大学者和实务界人士的批判。<sup>①</sup>相比之下，分期缴纳出资制度在理论上恰好可以避免全额缴纳出资制度的弊病，其既有利于公司的便捷设立，又有利于促进资源的有效利用。这是我国新《公司法》导入该制度的主要原因。然而，任何一项具体制度都牵涉到相互交织的复杂“制度网”，具体制度的简单变化可能带来各方主体权利义务关系的重大变迁。<sup>②</sup>作为新《公司法》的一项新制度，股东出资分期缴纳制度确实可以在一定程度上避免全额缴纳出资制度的缺陷，但其自身也存在一些固有的弊端，如：存在事后股款缴纳不足的隐患；加大了公司及其债权人的风险等。这些弊端必将冲击公司相关主体原有的利益平衡，需要一系列的配套措施来保证股东出资分期缴纳制度的有效运行。遗憾的是，我国新《公司法》在这一方面做的明显不够，留下了很多的立法缺失。从全部条款的规定上看，新《公司法》对股东出资分期缴纳制度只是作了一个原则性的规定，对其带来的相关制度变化问题没有给出明确的回应，由该制度可能引发的股款催缴问题也没有进入“法眼”。各种具体问题面临的法律空白，给新《公司法》

<sup>①</sup> 赵旭东主编.公司资本制度改革研究[M].北京:法律出版社,2004.91-92.

<sup>②</sup> 彭冰.未完成的改革——以股东分期缴付出资制度为例[J].上海:华东政法学院学报,2006,(1):98.

的实践操作遗留了很多“盲点”，很可能造成公司相关利益主体在不同程度上的纠纷，甚至削弱股东出资分期缴纳制度的积极作用。面对这样的立法现状，需要我们进行深入的理论分析和讨论，借鉴外国的相关立法经验，并结合我国的实践，完善我国的股东出资分期缴纳制度。

厦门大学博硕士论文摘要库

## 第一章 股东出资分期缴纳制度概述

### 第一节 股东出资分期缴纳的概念

#### 一、股东出资分期缴纳的定义

股东出资是指股东（包括发起人和认股人）在公司设立或者增加资本时，为取得股份或股权，根据协议的约定以及章程的规定向公司交付财产或履行其他给付义务。<sup>①</sup>无论设立何种组织形式的公司，股东缴纳一定的出资是其必须履行的法定义务，也是公司成立的必经程序。出于对公司资本功能的不同理解，各国的公司立法对股东缴纳出资的方式作了宽严不同的规定。

总体上说，股东向公司缴纳出资的主要方式可归纳为两种，一种是全额缴纳制，另一种是分期缴纳制。所谓全额缴纳制，也称为实缴资本制，是指公司设立或增加资本时，股东必须履行一次性缴纳自己认购股份的全部股款的义务，否则，该股东将承担出资不实的法律责任。分期缴纳制是指公司设立或增加资本时，股东对自己认购的所有股份，不必一次性缴纳全部股款，而是可以按照约定或规定的不同期限缴纳股款的制度。由于在公司的设立阶段，所有股东因认购股份需缴纳的出资共同构成了公司的资本，故也有学者将股东出资分期缴纳制度称为资本分期缴纳制度。从两种缴纳出资方式的效果上看，全额缴纳制是一种较为严格的股东出资缴纳方式。股东出资的一步到位，可以保证公司资本的真实、可靠，防范公司设立的欺诈行为，有利于保障公司债权人利益和交易安全，但需一次性缴足全部出资要求股东必须有足够的资金，这导致公司设立的难度较大，不利于市场经济的发展。分期缴纳制却是一种较为宽松的股东出资缴纳方式，使得股东在很少资金的情况下也能设立公司成为现实，为贫穷的创业人提供了机会，有利于在市场经济环境下增加公司的数量。尤其是随着人们从资本信用向资产信用理念的逐渐转变，股东出资分期缴纳制度的优势已经获得了人们的充分认可，广泛为股东设立公司所采纳。属英美法系的很多

---

<sup>①</sup> 赵旭东,主编.公司法[M].北京:高等教育出版社,2003. 239.

国家的公司立法就准许股东对其所认购的股份进行分期缴纳，也有的针对不同组织形式的公司，对是否允许股东分期缴纳出资采取了不同的态度。

## 二、股东出资分期缴纳与公司资本形成制度的关系

长期以来，人们对股东出资分期缴纳规则属于公司法定资本制还是折中资本制或授权资本制，存在一定的误解。有的人认为，在折中资本或授权资本制度下，才会有股东出资分期缴纳的规则，甚至把股东出资分期缴纳规则看作是判断是否为授权资本制的决定性要素。如雷兴虎教授就认为，采法定资本制的国家，其法律规定在公司设立时，股东必须全部缴付其出资；采授权资本制或认可资本制的国家，其法律规定股东可以在公司设立后分数次缴付出资。<sup>①</sup>这一点在我国新《公司法》颁布后，人们对新导入的股东出资分期缴纳规则的认识也可以看出，有相当一部分人认为，我国新《公司法》采纳的就是折中资本制度。<sup>②</sup>事实上，这是一种错误的理解。

法定资本制是指在公司设立时，必须在章程中明确规定公司资本总额，并一次性发行、全部认足或募足股份，否则公司不得成立的资本制度。法定资本制强调公司股份必须一次性发行完毕，并由股东全部认足，其目的是为了维护公司资本的稳定，防止公司设立的欺诈行为。

授权资本制是指在公司设立时，虽然应在章程中载明公司资本的总额，但公司不必发行资本的全部，只要认足或缴足资本总额的一部分，公司即可成立；这种资本制度允许分次发行公司资本，股东也可以只认足一部分股份，有利于公司的设立，也简化了公司的增资程序。

折中资本制是在法定资本制和授权资本制基础上衍生和演变而成的资本形成制度。根据产生基础的不同，它又可以分为许可资本制和折中授权资本制。许可资本制是指在公司设立时，必须在章程中明确规定公司资本总额，并一次性发行、全部认足或缴足，同时，公司章程可以授权董事会在公司成立后一定期限内，在公司资本的一定比例范围内，发行新股，增加资本，而无须股东会的特别决议。折中授权资本制是指公司设立时，也

<sup>①</sup> 雷兴虎.论我国公司出资制度的完善[J].法商研究,2004,(1):22.

<sup>②</sup> 周伦军.折中资本制的批评性解读  
[EB/OL].[http://news.xinhuanet.com/report/2005-08/02/content\\_329786.htm](http://news.xinhuanet.com/report/2005-08/02/content_329786.htm),2005-08-02.

要在章程中载明资本总额，并只需发行和认足部分资本或股份，公司即可成立，未发行部分授权董事会根据需要发行，但授权发行的部分不得超过公司资本的一定比例。折中资本制充分吸收了法定资本制和授权资本制的优点，既减少了公司的设立难度，也有利于公司资本在一定程度上相应的稳定和确定。<sup>①</sup>

从以上的分析可以看出，现行的三种公司资本形成制度均是建立在公司股份或资本发行基础之上的制度，它们相互之间的主要区别在于公司股份或资本是否必须一次性发行完毕，股份是否必须全部认足。至于股份一次性或分次发行后，认股人对自己认购的股份是应一次性缴足股款还是可分次缴纳股款，仅仅是缴纳股款的操作方式不同而已，对公司采纳何种类型的资本形成制度并没有实质性的影响。也就是说，采法定资本制、折中资本制或授权资本制的公司立法均可以确立股东出资分期缴纳规则，股东分期缴纳出资只是出资缴纳的一种方式，其并不影响公司立法采纳何种公司资本类型。事实上，在各国的公司法实践中，采法定资本制的国家，既有要求一次性缴纳股款，也有允许分期缴纳股款的公司立法；采授权资本制的国家，除大多数都允许认股人分期缴纳股款外，也有要求一次性缴纳股款，如韩国、日本的股份公司法均采纳了授权资本制，但它们都要求发起人或认购人在公司发行的股份被全部认购后，应毫不迟延地缴纳自己认购的全部价款。<sup>②</sup>

正如有学者所言，分期缴纳规则的采纳与否，与公司资本制度类型的采纳，即采纳法定资本制或折中资本制、授权资本制，并不存在某种相互关联的因素，只是多数采纳法定资本制的公司法，实收缴纳的规则居多，而多数采纳授权资本制度的公司法，分期缴纳的居多。<sup>③</sup>也就是说，股东出资分期缴纳规则只是一种认股人对自己所认购股份如何缴纳股款的操作方式，并非代表了法定资本制或授权资本制的独有特征。采取分期缴纳出资的方式不会导致某一类型资本形成制度的产生。

<sup>①</sup> 赵旭东主编.公司法[M].北京:高等教育出版社,2003. 208-212.

<sup>②</sup> [韩]李哲松.韩国公司法[M].吴日焕译,北京:中国政法大学出版社,2000.169,179.[日]日本公司法典[Z].崔延花译,北京:中国政法大学出版社,2006.16.

<sup>③</sup> 傅穹.重思公司资本制原理[M].北京:法律出版社,2004.104.

## 第二节 股东出资分期缴纳制度的功能

明确股东按照怎样的操作方式缴纳出资是全额缴纳制度和分期缴纳制度都具有的基本功能，但两者所体现出的意义对股东、公司和社会有很大的差别。在过分注重交易安全的时代，公司立法可能要求股东在认购股份后必须一次性缴纳全部股款。这样的出资缴纳方式可以防止公司设立中的欺诈和投机行为，保证公司资本的真实、可靠，保障公司债权人的利益。<sup>①</sup>而股东出资分期缴纳制度允许股东大会或董事会在一定的期限内自由安排出资缴纳的数额、时间和次数，带有明显的赋权性功能，由此也体现出其独特的功能。

### 一、有利于公司便捷设立和鼓励投资

发展经济是一个国家走向富强的必经之路，而公司是获得经济发展的重要工具之一。“世界上大部分的财富都是由公司创造的，公司通常被人们当做是用来开展商业性活动的一种工具”。<sup>②</sup>正是公司具有如此之魅力，通过设立公司来挣钱成了大多数投资者的重要途径。各国也纷纷制订优惠的公司制度以便吸引更多的投资，从而获得更多的税收并推动本国经济的发展。在这些优惠的公司制度中，制订公司便捷设立的政策是吸引投资者来设立公司的一个重要措施，而股东出资分期缴纳制度是有利于公司便捷设立的一个重要体现。

由于股东出资分期缴纳制度允许股东的出资可以分几次缴纳，股东就可以通过先缴纳一部分资金来申请公司设立，大大降低了公司设立的门槛，有利于实现公司的效率化筹资。与全额缴纳制度相比，股东可以免遭要筹足大量资金的困境，以较少的资金就可以迅速设立公司，提高了公司设立的效率。从股东的角度讲，分几次缴纳所认购股份的股款，可以缓解提供资金的压力，提高了投资的积极性。

<sup>①</sup> 然而，也有一些公司法学者和实务界人士认为，股东出资需一次性缴纳完毕也存在很多不足，如：往往导致投资者筹资困难，不利于公司的迅速成立，且在公司设立初期投入资本过多，易造成资本的闲置和浪费。沈贵明.公司法[M].北京:法律出版社,2003.136.

<sup>②</sup> [英]珍妮特·丹恩（Janet Dine），公司法《Company Law》(4)[M].北京:法律出版社,2003. 1.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库